

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №38-ФАС22-Р/05-17

г.Барнаул

Решение изготовлено в полном объеме 08 июня 2017г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №38-ФАС22-Р/05-17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Москва о получении на мобильный телефон рекламного смс-сообщения без

предварительного согласия абонента,

в отсутствии заявителя;

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламодателя ООО «Интерлайн» (111555, г.Москва, ул.Сталеваров, дом.14, корп.4, ИНН 7720834563);

с участием представителя заинтересованного лица ПАО «ВымпелКом» (127083, г.Москва, ул. 8 Марта, д.10, стр.14) К<...>

(по доверенности от 22.03.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе было отправлено заказным письмом с уведомлением на адрес регистрации ООО «Интерлайн». По указанному адресу ООО «Интерлайн» почтовую корреспонденцию не получает.

Согласно постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013г. №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица», юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на достоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.).

Таким образом, с учетом того, что юридическое лицо должно получать корреспонденцию по адресу регистрации и антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомления ООО «Интерлайн» дате, времени и месте рассмотрения дела, ООО «Интерлайн» считается уведомленным.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в

отсутствии ООО «Интерлайн».

В заседании комиссии представитель ПАО «ВымпелКом» Казанцева М.В. пояснила, что телефонный номер <...> с которого осуществлялась рассылка смс-рекламы <...> предоставлен ООО «Интерлайн» по договору об оказании услуг связи №636401646 от 29.01.2017г.

В соответствии с условиями Договора Оператор оказывает услуги связи «Билайн», а Абонент оплачивает оказанные услуги связи.

Считает, что рекламораспространителем смс-сообщения, направленного на абонентский номер <...>, является ООО «Интерлайн».

Комиссия, заслушав представителя заинтересованного лица К<...>, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное заявление жителя г.Москва о получении посредством SMS сообщения на мобильный телефон <...> рекламы следующего содержания «Еще 2 ДНЯ подарки для любимых на ЯРМАРКЕ в ТЦ КОСИНО ПАРК! 1 этаж NdL», в которой усматриваются признаки нарушения ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

SMS-сообщение было отправлено с номера <...> через SMS-центр: <...>. Сообщение получено заявителем 06.03.2017г. в 14:29.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Распространяемая посредством смс-сообщений рекламная информация о предоставлении денежных средств, соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно ст. 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Заявителем в качестве доказательств нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлены: фотографии монитора телефона с текстом смс-сообщения с указанием даты и времени получения смс-сообщения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно представленной ПАО «ВымпелКом» (Оператор) информации, следует, что телефонный номер <...> с которого осуществлялась рассылка смс-рекламы <...>, предоставлен ООО «Интерлайн» (Абонент) по договору №636401646 от 29.01.2017г. об оказании услуг связи.

В соответствии с условиями Договора Оператор оказывает услуги связи «Билайн», а Абонент оплачивает оказанные услуги связи.

В материалах дела отсутствуют доказательства получения ООО «Интерлайн»

согласия абонента телефона <...> на получение рассматриваемой смс-рекламы. Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой «Еще 2 ДНЯ подарки для любимых на ЯРМАРКЕ в ТЦ КОСИНО ПАРК! 1 этаж NdL», полученное заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Интерлайн».

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

Распространение рекламы посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», осуществляется на основании договора ПАО «ВымпелКом» с ООО «Интерлайн». Таким образом, ПАО «ВымпелКом», как оператор связи, является лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: ««Еще 2 ДНЯ подарки для любимых на ЯРМАРКЕ в ТЦ КОСИНО ПАРК! 1 этаж NdL», распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Интерлайн» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Интерлайн» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать ПАО «ВымпелКом» как лицу, способному устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 41
о прекращении нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

08 июня 2017г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от 08 июня 2017г. по делу №38-ФАС22-Р/05-17 о признании рекламы «Еще 2 ДНЯ подарки для любимых на ЯРМАРКЕ в ТЦ КОСИНО ПАРК! 1 этаж NdL», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Интерлайн» в десятидневный срок со дня получения предписания, прекратить распространение смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.
 2. ООО «Интерлайн» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 26 июня 2017 года.
- В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.
- Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 42
о прекращении нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

08 июня 2017г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от 08 июня 2017г. по делу №38-ФАС22-Р/05-17 о признании рекламы «Еще 2 ДНЯ подарки для любимых на ЯРМАРКЕ в ТЦ КОСИНО ПАРК! 1 этаж NdL», направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...> без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ПАО «ВымпелКом» в десятидневный срок со дня получения предписания, как лицу способному прекратить нарушение ООО «Интерлайн» законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществить действия, способствующие прекращению распространения ООО «Интерлайн» смс-рекламы на абонентский номер заявителя, по которой принято решение по делу.

2. ПАО «ВымпелКом» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 26 июня 2017 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>